



GD-F-008 V.9

Página 1 de 6

**RESOLUCIÓN No. SSPD - 20174010039215 DEL 28/03/2017**

**“Por la cual se resuelve un recurso de reposición”**

**EL COORDINADOR DEL GRUPO DE CERTIFICACIONES E INFORMACIÓN**

En ejercicio de las atribuciones conferidas en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, en el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015, en la Resolución No. SSPD 20171300023445 de 2017, la Ley 1437 de 2011 y,

**CONSIDERANDO:**

**1. ANTECEDENTES**

Que la Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (SSPD) de conformidad con lo previsto en el Parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007, mediante la cual *“se desarrollan los artículos 356 y 357 de la Constitución Política y se dictan otras disposiciones”*, es la entidad competente para adelantar el proceso de certificación relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para agua potable y saneamiento básico (SGP-APSB) o de retirarla según sea el caso, a los distritos y municipios del país.

Que el artículo 2.3.5.1.2.1.5. del Decreto 1077 de 2015, estableció que *“La Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios adelantará el proceso de certificación de acuerdo con lo establecido en el parágrafo del artículo 4° de la Ley 1176 de 2007”*.

Que el Superintendente de Servicios Públicos mediante Resolución No. SSPD 20171300023445 del 24 de marzo del 2017, delegó en el Asesor que funge como Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información, entre otras funciones, la de expedir los actos administrativos a través de los cuales se certifique o descertifique a los municipios y distritos, en lo relacionado con la administración de los recursos del Sistema General de Participaciones para Agua Potable y Saneamiento Básico, aclarar dichos actos y resolver los recursos que contra ellos se presenten.

Que el Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, es de categoría 6 y como no fue prestador directo de los servicios públicos de acueducto, alcantarillado y aseo a 31 de diciembre de 2015, para obtener la certificación relacionada con la administración de los recursos del SGP-APSB, debía acreditar el cumplimiento de los requisitos previstos en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015.

Que mediante Resolución No. SSPD 20164010055975 del 30 de septiembre de 2016, la SSPD decidió DESCERTIFICAR al Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, por no haber cumplido con el siguiente requisito previsto en el artículo 2.3.5.1.2.1.6. del Decreto 1077 de 2015:

1.- *“Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya.”*

La Resolución No. SSPD 20164010055975 del 30 de septiembre de 2016, se notificó por aviso al Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, el día 6 de diciembre de 2016, tal y como se observa en el expediente.



C014/5927



C014/5927

El Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, mediante el documento radicado en esta entidad bajo el número SSPD 20165290861872 del 16 de diciembre de 2016, presentó oportunamente recurso de reposición en contra de la citada resolución.

## **2. ARGUMENTOS DEL MUNICIPIO Y PRUEBAS APORTADAS CON EL RECURSO DE REPOSICIÓN**

### **2.1 Argumentos de la parte recurrente**

Como argumentos del recurso, se alegaron los siguientes por parte de la alcaldesa municipal:

La parte recurrente señala que el Municipio de San Luis de Palenque cumplió con las condiciones señaladas en el Decreto 1077 del 2015 artículo 2.3.5.1.2.1.6., en razón a que la entidad territorial no tiene estratos cuatro (4), cinco (5) y seis (6), así como tampoco los estratos industrial y comercial.

Así mismo, la entidad territorial argumenta que ha sido certificada para las anteriores vigencias y especialmente para la vigencia 2014, donde mediante Resolución No. SSPD 20154010043125 del 30 de septiembre de 2015 se decide de manera satisfactoria sobre la certificación del Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE, con base en el Acuerdo 03 del 25 de marzo de 2013, el cual es el mismo Acuerdo que se reportó para la vigencia 2013, 2014 y 2015.

Y transcribe el señalamiento que hace la Superintendencia Delegada para Acueducto y Aseo en los siguientes términos:

*"En cuanto a la aplicación de la metodología para asegurar el equilibrio entre los subsidios y las contribuciones para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo, el municipio reportó al SUI el 5 de febrero de 2015, el acuerdo No. 03 del 25 de marzo de 2013, por el cual se aprobó el porcentaje de subsidios y contribuciones, sin embargo estableció para los estratos 5, 6, industrial y comercial un porcentaje de contribuciones del 20%, es decir un porcentaje inferior al que señala la ley 1450 de 2011. Así mismo se verificó el reporte de estratificación en coberturas 1A2015, en donde se pudo establecer que en el municipio no existieron usuarios en los estratos 5, 6, industrial y comercial.*

*Además, de acuerdo a la información remitida por el MVCT, el municipio cumplió con el reporte en la categoría "Gastos de Inversión" del FUT, la ejecución presupuestal a nivel de pagos por concepto de subsidios de los servicios de acueducto, o alcantarillado, o aseo en la vigencia 2014, con cargo a los códigos establecidos para el reporte de la fuente SGP-APSB.*

*Por lo anterior, este requisito se tiene como cumplido".*

Con base en lo anterior, la recurrente afirma que la misma Superintendencia Delegada determinó que para la vigencia 2014 no era motivo de descertificación fijar un porcentaje de contribuciones inferior al que señala la Ley 1450 de 2011 para los estratos cinco (5), seis (6), Industrial y comercial, por no existir en el municipio dichos estratos.

Precisa al respecto el municipio, que el Acuerdo 03 del 25 de marzo de 2013 es el mismo que se reportó en la vigencia 2013, 2014 y 2015 y que fue desarrollado bajo las condiciones de la Ley 1450 del 2011 artículo 25, el cual señala que estará vigente por cinco (5) años. Bajo este derrotero manifiesta la recurrente que como es un acto administrativo que fue avalado en procesos anteriores por ende debe mantenerse el criterio unificador por parte de la Superintendencia Delegada, así que no puede desconocer el razonamiento que aplicó en anteriores procesos de certificación (vigencias 2013 y 2014), frente a un acto administrativo con unos efectos para cinco años.

Adicionalmente indica que las viviendas de la cabecera del Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE, se clasifican en tres (3) estratos socioeconómicos denominados estrato uno (1), dos (2) y tres (3).

Igualmente manifiesta inconformidad al afirmar que la Delegada no realizó el análisis de la información adicional para determinar el cumplimiento del reporte de la información de la base de estratificación 1A 2015, donde se determina el reporte de los predios urbanos y rurales con o sin servicio y con o sin estratificación y dice que a la par de lo anterior se desconoce que el municipio si cumplió con el indicador de reporte FUT en la categoría de gastos de inversión el pago por concepto de subsidios de la vigencia 2015 y que tampoco analizó el reporte del indicador de la Secretaría Técnica del Comité Permanente de Estratificación donde está certificando, que para la vigencia 2015 se aplicó la estratificación socioeconómica urbana conforme a la metodología Nacional establecida conforme a la metodología Nacional establecida por el Gobierno, que demuestran los estratos existentes en el municipio.

Ahora bien, en tanto que en el Municipio de San Luis de Palenque no existen los estratos cinco (5), seis (6), Industrial y Comercial, no se desconoció la Ley 1450 de 2011, ya que los porcentajes de aporte solidario enunciados en el Acuerdo 03 del 25 de marzo de 2011 no se aplicaron y argumenta al respecto la recurrente que todo obedece a un error de transcripción que en nada vulnera el fundamento legal aplicable.

De igual manera argumenta que con el ánimo de subsanar y corregir errores cometidos por la pasada administración y el Concejo Municipal del periodo anterior, la presente administración promovió la iniciativa ante el Concejo Municipal para efecto de ajustar los porcentajes de aporte solidario a las condiciones establecidas en el artículo 125 de la Ley 1450 de 2011. Así fue como mediante el Acuerdo 0013 del 28 de noviembre de 2016 se aprobaron los factores de subsidios para los estratos 1, 2 y 3 y los factores de aporte solidario o contribución para los estratos 5 y 6, industrial y comercial para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el área urbana y rural de la entidad territorial de San Luis de Palenque.

## **2.2. De las pruebas relacionadas en el recurso.**

Con el documento radicado con el No. 20165290861872 por medio del cual se sustentó el recurso de reposición, se allegaron los siguientes documentos para que fueran tenidos en cuenta como prueba:

2.1. Copia de la Resolución No. 0875 de 2016 por la cual se hace un encargo de las funciones del Despacho de la Alcaldía Municipal de San Luis de Palenque a LEIDY KACTERINE GUALTEROS MONTILLA, mayor de edad, identificada con la cédula de ciudadanía No. 1118774419 expedida en San Luis de Palenque- Casanare.

2.2. Copia Decreto 0071 y 0072 de 2002 por medio del cual se adopta la estratificación socioeconómica del Municipio en el casco urbano.

2.3. Copia del Decreto 028 de 2007 por medio del cual se realiza la estratificación socioeconómica de la cabecera municipal de las viviendas que no se encontraban estratificadas y listado de viviendas estratificadas.

2.4. Copia del Decreto 0081 del 2011 y el Decreto 0123 de 2013 por medio del cual se adoptan las estratificaciones socioeconómicas de las nuevas viviendas de la cabecera municipal y listado de viviendas estratificadas.

2.5. Copia de la Resolución SSPD No. 20154010043125 del 30 de septiembre de 2015 decisión de primera instancia proceso de certificación vigencia 2014.

2.6. Copia del anexo 2015 sobre las observaciones realizadas a la base de estratificación 1A2015 que fuera enviado mediante Resolución 20168000563581.

2.7. Pantallazo de cargue del Acuerdo 003 de 2013 en el Sistema Único de Información- SUI de las vigencias 2013 y 2014.

2.8. Pantallazo de cargue de la base de estratificación vigencia 2015.

2.9. Copia de la certificación emitida por la Dirección Técnica del Comité Permanente de Estratificación vigencia 2015, donde señala que la estratificación aplicada corresponde a la desarrollada por la entidad territorial de acuerdo a la metodología establecida por el Gobierno Nacional.

2.10. Certificación emitida por la gerencia de la Empresa de Servicios Públicos de Acueducto, Alcantarillado y Aseo del Municipio de San Luis de Palenque, que informa que para la vigencia 2015 no existían estratos cinco (5), seis (6), industrial y comercial dentro de sus procesos de facturación.

2.11. Copia del Acuerdo No. 0013 del 28 de noviembre de 2016 por el cual se establecen los factores de porcentajes de subsidio para los estratos 1, 2 y 3 y los factores de contribución para los estratos 5 y 6, industrial y comercial, para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo del Municipio de San Luis de Palenque para la vigencia fiscal de dos mil diecisiete (2017) y sus anexos.

## **3. ANÁLISIS DE LOS ARGUMENTOS**

Para determinar si le asiste razón a la parte recurrente, esta Superintendencia procederá a analizar los argumentos expuestos en el escrito de reposición, lo cual efectuará de la siguiente manera:


**3.1. En cuanto al argumento sobre el cumplimiento del requisito relacionado con el “Reporte en el SUI el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011 o la norma que lo modifique, complementa o sustituya”.**

El Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, incumplió este requisito, debido a que cargó en el SUI el Acuerdo Municipal No. 003 del 25 de marzo del 2013, pero este señala por debajo del mínimo establecido, en la Ley 1450 de 2011, los porcentajes de aportes solidarios para los estratos 5, 6, industrial y comercial.

A través de la estratificación, se clasifica a la población según sus condiciones socio-económicas, a efectos de permitir que la redistribución del ingreso y el principio de solidaridad que deben imperar en el régimen de tarifas para los servicios públicos domiciliarios se cumplan efectivamente (artículo 367 de la Constitución). La Ley 142 de 1994 en este caso, hace uso de este mecanismo para determinar qué sectores de la población deben además pagar los costos propios de los servicios públicos de los cuales son usuarios, asumir un pago extra, a fin de colaborar con ese otro sector de la población que no tiene los recursos suficientes para cubrir los costos reales de estos servicios.

En este orden de ideas, la Ley 1450 del 16 de junio del 2011, determinó unos porcentajes máximos de subsidios y mínimos de contribuciones que los municipios deben observar a la hora de expedir el acto administrativo, además de señalar que dichos factores aprobados por los respectivos Concejos Municipales tendrán una vigencia igual a cinco años.

No obstante en el presente asunto, el Acuerdo Municipal No. 003 del 25 de marzo del 2013, no fijó correctamente el porcentaje de aportes solidarios para los estratos 5 y 6, industrial y comercial

	<b>SISTEMA DE GESTION DE CALIDAD</b>				<b>CODIGO</b> PTA
	<b>PROCESO GESTION DE CALIDAD - MECI</b>				<b>VERSION:</b> 01
	<b>ACUERDO</b>				<b>FECHA VIGENCIA</b> 23-09-2008

las áreas urbana y rural del Municipio de San Luis de Palenque, en la clase de uso residencial de los estratos 1, 2 y 3 para la vigencia 2013, son:

**FACTORES DE SUBSIDIO SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO**

ESTRATOS	CARGO FIJO		CONSUMO BASICO		ASEO
	ACUEDUCTO	ALCANTARILLADO	ACUEDUCTO	ALCANTARILLADO	
ESTRATO 1	70%	70%	70%	70%	70%
ESTRATO 2	40%	40%	40%	40%	40%
ESTRATO 3	15%	15%	15%	15%	15%

**PARAGRAFO.** Los porcentajes anteriores aplican hasta que se realice un ajuste al estudio tarifario existente y se adelanten los trámites requeridos para la puesta en operación de las nuevas tarifas.

**ARTICULO SEGUNDO. FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO:** Los factores de aporte solidario para los suscriptores de los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en las áreas urbana y rural del Municipio de San Luis de Palenque, en la clase de uso residencial de los estratos 5 y 6 y las clases de uso comercial e industrial, para la vigencia 2013, son:

**FACTORES DE APOORTE SOLIDARIO SERVICIOS DE ACUEDUCTO, ALCANTARILLADO Y ASEO**

ESTRATOS	ACUEDUCTO		ALCANTARILLADO		ASEO
	CARGO FIJO	CONSUMOS	CARGO FIJO	CONSUMOS	
ESTRATO 5	20%	20%	20%	20%	20%
ESTRATO 6	20%	20%	20%	20%	20%
USO INDUSTRIAL	20%	20%	20%	20%	20%
USO COMERCIAL	20%	20%	20%	20%	20%
PEQUEÑOS PRODUCTORES ASEO (< 1 M <sup>3</sup> )					20%
GRANDES PRODUCTORES ASEO					20%

**ARTICULO TERCERO. DIVULGACION:** El Alcalde y la empresa de acueducto, alcantarillado y aseo de San Luis de Palenque, divulgarán ampliamente a través de los

Dirección: Calle 2 Nro. 5-35, Barrio Centro. Teléfono (R) 637 0013 Fax: (R) 637 0017  
San Luis de Palenque - Cesar  
concejo@sanluisdepalenque-cesar.gov.co

Ahora bien, el Decreto 1077 del 2015, dispone que el requisito en discusión se cumple solo si el ente territorial reporta en el SUI "(...) el Acuerdo de aprobación de los porcentajes de subsidio y aporte solidario de acueducto, alcantarillado y aseo para la vigencia respectiva, expedido de conformidad con los porcentajes señalados en la Ley 1450 de 2011" (Subrayado fuera de texto).

Así las cosas, es claro que el Acuerdo Municipal No. 004 del 19 de marzo de 2013, no satisface el requisito en discusión, como quiera que no fue expedido de conformidad con la Ley 1450, condición que la norma demanda para acreditar el requisito relacionado con el acto administrativo que regula el porcentaje de subsidios y contribuciones.

Teniendo en cuenta lo anterior, de acuerdo a las actuaciones del Municipio en torno al incumplimiento de la ley, no se presentó un cambio sorpresivo, abrupto e inesperado en la normatividad que regula los porcentajes de subsidios y contribuciones, que no fuese previsible para que la administración municipal tomara las medidas convenientes y oportunas que concordaran con lo fijado en la ley. En este punto no está de más indicarle al ente territorial, que la obligación legal de reportar la información corresponde al municipio independientemente del representante legal y del periodo de administración correspondiente.

Así mismo, es pertinente aclarar que aquí no se discute que existan usuarios en el estrato 5, 6, industrial y comercial, sino que el acto administrativo (Acuerdo Municipal No. 003 del 25 de marzo de 2013, fijó por debajo del mínimo establecido en la ley los porcentajes de aportes solidarios para los estratos 5, 6, industrial y comercial, independientemente de los usuarios acreditados en el municipio.

Igualmente cabe anotar, que el nuevo Acuerdo Municipal No. 0013 del 28 de noviembre del año 2016 no rigió para el año 2015 (vigencia la cual se evalúa en el presente proceso de certificación), razón por la que dicho acuerdo no puede ser objeto de análisis en el presente recurso, ya que el mismo surte efectos desde 2016 a 2020.

En este entendido, este Despacho confirma como incumplido el requisito objeto de estudio, ya que como se demostró que el Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, no expidió un acto administrativo con observancia de los porcentajes mínimos de aportes solidarios para la vigencia 2015, puesto que la falencia advertida sólo se superó hasta el año 2016.

Ahora bien, con respecto al argumento de la parte recurrente en el cual afirma que la Superintendencia Delegada debe tener un criterio unificado, es pertinente informarle que una cosa es el criterio mediante el cual se realiza la evaluación, el cual es el mismo para todos los casos, y se realiza con el debido respeto a los principios de igualdad, legalidad y en general atendiendo los principios orientadores de la función administrativa.

Para el caso en concreto, es claro que no se evaluó en otras vigencias el requisito que para esta vigencia si fue objeto de evaluación, pero esto no quiere decir que la administración cambie el criterio de evaluación que es sometido a su consideración, el cual es basado en datos reales reportados por el mismo municipio al Sistema Único de Información- SUI, y en aspectos y requisitos de carácter legal que reflejan resultados comprobables y verificables en los que no hay lugar a ningún criterio subjetivo por parte de la Entidad.

Valga mencionar, el mismo dicho de la recurrente cuando afirma textualmente lo siguiente: *"con el ánimo de subsanar y corregir los errores cometidos por la pasada administración y el Concejo Municipal de la época durante el periodo administrativo 2012-2015, la presente administración "2016-2019 CONTRIBUIR PARA CONSTRUIR DEL LADO DE MI GENTE" promovió la iniciativa ante el Concejo Municipal para efectos de que estudiaran y aprobaran el mencionado acto a fin de ajustar los porcentajes de aporte solidario a las condiciones de la Ley 1450 de 2011 artículo 125, a lo cual el Concejo mediante Acuerdo No. 0013 del 28 de noviembre de 2016 y después de dos debates reglamentarios, APROBÓ los factores de subsidios para los estratos 1, 2 y 3 y los factores de aporte solidario o contribución para los estratos 1, 2, 3 y los factores de aporte solidario o contribución para los estratos 5, 6, industrial y comercial para los servicios públicos domiciliarios de acueducto, alcantarillado y aseo en el área urbana y rural de la entidad territorial de San Luis de Palenque Departamento de Casanare".*

De conformidad con lo expresado, son evidentes para la misma entidad territorial las falencias encontradas en el acto administrativo que nos ocupa y que además se constituyen en una aceptación a los resultados de la evaluación realizada por esta Delegada en relación con el requisito incumplido que fue objeto de evaluación para la vigencia 2015.

Para finalizar, y con ocasión de esta última aserción, es importante poner de presente, que el proceso de certificación reviste una función administrativa y no sancionatoria; es decir, el presente proceso no tiene como fin establecer o determinar responsabilidades por la violación al régimen de servicios públicos domiciliarios e imponer una consecuente sanción, sino que esta Superintendencia se limita a evaluar la información que el municipio reporta para acreditar el cumplimiento de los requisitos señalados en el Decreto 1077 de 2015, lo que a la postre deriva en la certificación o descertificación.

Así, de llegarse a la conclusión de que el municipio no cumplió con los requisitos establecidos en la ley, los recursos del SGP – APSB destinados inicialmente al municipio descertificado, se transfieren al departamento respectivo para que este los administre. Vale aclarar que a pesar de que los recursos pasan a ser administrados por el ente departamental, este no puede variar la destinación inicial de los mismos, ya que es el encargado de realizar todas las gestiones necesarias para garantizar la prestación eficiente de los servicios esenciales de agua potable y saneamiento básico en todo el municipio. Por esta razón, dicho proceso no se entiende como una actuación sancionatoria que implique un daño o detrimento patrimonial para el municipio recientemente descertificado.

Como corolario de lo expuesto, se evidencia que el ente territorial no logró acreditar el requisito relacionado con el reporte en el SUI del acuerdo de subsidios y contribuciones y por lo tanto el recurso formulado no prospera y en consecuencia la resolución recurrida será confirmada.

En mérito de lo expuesto, se

**RESUELVE:**

**ARTÍCULO PRIMERO.- CONFIRMAR** La Resolución No. SSPD 20164010055975, del 30 de septiembre de 2016, de conformidad con lo expuesto en la parte motiva del presente acto administrativo.

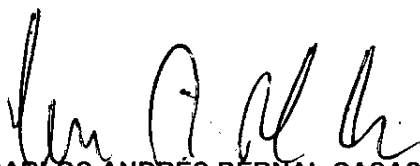
**ARTÍCULO SEGUNDO.- NOTIFICAR** personalmente de la presente Resolución a la alcaldesa del Municipio de SAN LUIS DE PALENQUE del Departamento de CASANARE, haciéndole entrega de una copia de la misma, y advirtiéndole que contra ésta no procede recurso alguno. De no ser posible la notificación personal, se debe dar aplicación al artículo 69 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo (Ley 1437 de 2011).

**ARTÍCULO TERCERO.- COMUNICAR**, una vez en firme, el contenido de la presente Resolución al gobernador del Departamento de CASANARE, al Departamento Nacional de Planeación, al Ministerio de Vivienda, Ciudad y Territorio y al Ministerio de Hacienda y Crédito Público y publicar en la página web de la SSPD.

**ARTÍCULO CUARTO.-** La presente Resolución rige a partir de la fecha de su ejecutoria y contra ella no procede recurso alguno.

**NOTIFÍQUESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE**

Dada en Bogotá, D. C.



**CARLOS ANDRÉS BERNAL CASAS**

Coordinador del Grupo de Certificaciones e Información

Proyectó: Claudia Pilar Castellanos Torres – Abogada Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo.  
Revisó: María Eugenia Sierra Botero – Abogada Superintendencia Delegada para Acueducto, Alcantarillado y Aseo.  
Expediente: 2016401351600721E